

УДК 343.132

УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ ПОРЯДОК ПОЛУЧЕНИЯ ДОСТУПА К КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

Г. Р. Пянтковский

старший преподаватель кафедры организации
предварительного расследования учреждения образования
«Институт повышения квалификации и переподготовки
Следственного комитета Республики Беларусь» (г. Минск)

П. В. Седых

старший преподаватель кафедры организации
предварительного расследования учреждения образования
«Институт повышения квалификации и переподготовки
Следственного комитета Республики Беларусь» (г. Минск)

Рассмотрен генезис понятия «компьютерная информация» в нормативных правовых актах и юридической литературе. Отмечены основные преимущества изменений уголовно- и уголовно-процессуального законодательства, связанные с компьютерной информацией. В статье проанализирован уголовно-процессуальный порядок доступа к компьютерной информации, обеспечение его законности. Приведены практические примеры действий следователя в различных следственных ситуациях при изъятии компьютерных устройств с целью осмотра компьютерной информации. Авторами рассмотрены особенности поручения осмотра компьютерной информации органам дознания и криминалистическим отделам Следственного комитета Республики Беларусь, исследования компьютерных устройств в рамках судебных экспертиз. Даны рекомендации по получению доступа к компьютерной информации, защищенной ее обладателем, и к компьютерной информации, распространение и (или) предоставление которой ограничено с целью ее дальнейшего осмотра.

Ключевые слова: компьютерная информация, порядок получения доступа к компьютерной информации, осмотр.

Для создания и передачи компьютерной информации физические и юридические лица используют компьютерные устройства, автоматизированные информационные системы и сети, в том числе Интернет. В таких устройствах хранятся и обрабатываются самые разнообразные данные.

В соответствии со ст. 15 Закона Республики Беларусь от 10 ноября 2008 г. № 455-3 «Об информации, информатизации и защите информации», существует два вида информации: общедоступная информация (о деятельности государственных органов, общественных объединений, организаций; правах, законных интересах физических и юридических лиц и др.); информация, распространение и (или) предоставление которой ограничено (информация о частной жизни физического лица, его персональные данные; сведения, составляющие государственные секреты, служебная информация ограниченного распространения; информация, составляющая коммерческую, профессиональную, банковскую и иную охраняемую законом тайну).

Подобная информация может быть получена в ходе проведения процессуальных действий из компьютерных устройств, компьютерной системы или сети и в перспективе может являться доказательством по уголовным делам.

В связи с этим вопросы уголовно-процессуального порядка и законности доступа к компьютерной информации для ее дальнейшего осмотра в правоприменительной практике приобретают все большую актуальность и требуют детального рассмотрения.

В правоприменительной практике существовала проблема трактования компьютерной информации, ее сущности. Она была связана с ее индивидуализирующей особенностью, выражающейся в виртуальности, одновременно материальном (физическое наличие устройств, машинных носителей и др.) и нематериальном характере (сходность с показаниями, относимость скорее к «идеальным» следам), определенном способе доступа к ней.

Законодатель однозначно не раскрывал рассматриваемое понятие, а в юридической литературе оно трактовалось по-разному. Вопросы определения понятия, признаков, свойств, классификации компьютерной информации рассматривались в работах Т. В. Аверьяновой [1], Ю. М. Батурина [2], В. Б. Вехова [3], Ю. В. Гаврилина [4], В. А. Копылова [5], В. В. Крылов [6], С. П. Кушниренко [7], Н. Н. Лыткина [8], В. А. Мещерякова [9], В. А. Милашева [10], Е. Р. Россинской [11], Н. А. Шведа [12] и др.

Так, по мнению Н. Н. Лыткина, под компьютерной информацией понимается набор команд (программ), предназначенных для ЭВМ или управления ею, находящиеся в ЭВМ, в системе или сети на машинном носителе, имеющей собственника, устанавливающего правила ее использования. В. В. Крылов определяет компьютерную информацию, как сведения, представленные в виде электрических сигналов, доступных для восприятия посредством компьютерной техники, хранящиеся на машинных носителях или передаваемые по компьютерной (информационно-телекоммуникационной) сети [6]. Н. А. Швед истолковывает компьютерную информацию как программное обеспечение и сведения, представляющие ценность для государства, общества, отдельных граждан [12].

В Белорусской юридической энциклопедии компьютерная информация раскрывается как сведения о лицах, предметах, фактах, явлениях и процессах, которые хранятся, обрабатываются, передаются в компьютерах, компьютерных системах, сетях, в дискретной или непрерывной форме [13].

Например, в законодательстве Российской Федерации, в частности в примечании к ст. 272 Уголовного кодекса (далее — УК) Российской Федерации, под компьютерной информацией понимаются сведения (сообщения, данные), представленные в форме электрических сигналов, независимо от средств их хранения, обработки и передачи.

Анализ уголовного законодательства Республики Беларусь до 2021 г. свидетельствует о том, что термин «компьютерная информация» в УК Республики Беларусь отсутствовал. Однако он нашел свое отражение в диспозициях отдельных статей. Например, в ст. 212 УК Республики Беларусь это «информация, обрабатываемая в компьютерной системе, хранящаяся на машинных носителях или передаваемая по сетям передачи данных», в ст. 349 УК Республики Беларусь — «информация, хранящаяся в компьютерной системе, сети или на машинных носителях», в ст. 351 УК Республики Беларусь — «компьютерная информация или программа», а в ст. 352 УК Республики Беларусь — «информация, передаваемая с использованием средств компьютерной связи».

Понятие «компьютерная информация» не раскрывалось и в Уголовно-процессуальном кодексе (далее — УПК) Республики Беларусь.

Впервые рассматриваемый термин введен в Закон Республики Беларусь от 15 июля 2015 г. № 307-З «Об оперативно-розыскной деятельности» в статью 2, где под компьютерной информацией понимаются «сведения, воспринимаемые (воспринятые) комплексом программно-технических средств».

Ввиду того, что данное определение не в полной мере раскрывает сущность компьютерной информации для решения задач расследования преступлений, Законом Республики Беларусь от 26 мая 2021 г. № 112-З «Об изменении кодексов по вопросам

уголовной ответственности» в УК Республики Беларусь введена ч. 18 ст. 4, согласно которой под компьютерной информацией понимается информация, хранящаяся в компьютерной системе, сети или на машинных носителях, обрабатываемая компьютерной системой либо передаваемая в пространстве с помощью любых программно-технических средств [14].

По сути, данное определение включает в себя всю информацию, имеющую электронный вид.

По нашему мнению, последнее законодательное определение в полном объеме отражает многоаспектность компьютерной информации и является наиболее приемлемым для правоприменительной практики, поскольку:

обеспечивает единство терминологии, используемой как в УК Республики Беларусь, так и в Законе Республики Беларусь «Об оперативно-розыскной деятельности», иных нормативных правовых актах;

устраняет противоречивый подход правоохранительных органов Республики Беларусь и других стран по отнесению той или иной информации к компьютерной;

исключает на практике сложности при применении положений УК Республики Беларусь, поскольку компьютерная информация выступает предметом, а также способом совершения ряда преступлений не только против компьютерной безопасности, но и против собственности (ст. 212 — хищение имущества путем модификации компьютерной информации, ст. 216 — причинение имущественного ущерба без признаков хищения), против порядка управления (ст. 374 — разглашение государственной тайны по неосторожности);

позволяет установить значимые обстоятельства преступления и является необходимым условием правильной юридической оценки деяния.

Изменения уголовно-процессуального законодательства выделили осмотр компьютерной информации в самостоятельное следственное действие наряду с осмотром места происшествия, трупа, местности, помещения, жилища и иного законного владения, предметов, документов (ст. 203 и 204-1 УПК Республики Беларусь) [15]. Обусловлено это как спецификой объекта осмотра, так и самой процедурой его проведения.

Законодателем предоставлена возможность проводить данный вид осмотра в качестве неотложного (первоначального) следственного действия до возбуждения уголовного дела (ч. 2 ст. 173 УПК Республики Беларусь). Данный подход, в свою очередь, обеспечивает своевременность и полноту получения информации, интересующей правоохранительные органы еще на этапе проведения проверки по фактам противоправных действий.

Изменены полномочия прокурора, который наделен правом санкционировать осмотр компьютерной информации (п. 14 ч. 5 ст. 34 УПК Республики Беларусь), поскольку во многих случаях для доступа к компьютерной информации требуется аутентификация пользователя, то есть введение логина и пароля, биометрии, которыми обладатель информации защищает свои данные, а также компьютерная информация может содержать сведения о частной жизни лица, данные, составляющие охраняемую законом тайну, то есть информацию, распространение и (или) представление которой ограничено [15].

Таким образом, изменения в законодательстве относительно осмотра компьютерной информации обеспечили баланс законных прав и интересов граждан, как пострадавших от преступлений, так и подозреваемых (обвиняемых).

Кроме того, действия в отношении компьютерной информации могут быть произведены в ходе выемки и обыска, о чем прямо указано в ст. 210 УПК Республики Беларусь. Компьютерная информация может осматриваться или предъявляться и в ходе иных процессуальных действий (*например, предъявление в ходе допроса; осмотр и (или) изъятие в ходе проверки показаний на месте и др.*).

Порядок получения доступа к компьютерной информации и ее осмотр регламентированы ст. 204-1 УПК Республики Беларусь. Согласно положениям указанной нормы, осмотр компьютерной информации проводится на месте производства следственного действия [15]. В данном случае следователь, находясь по месту службы, может осмотреть компьютерную информацию, которая первично размещена на машинных носителях (сервере) на территории другого государства и в этой связи отсутствует необходимость направления международного поручения (просьбы).

Осмотр компьютерной информации, доступ к которой осуществляется посредством аутентификации пользователя, то есть проверки подлинности данных о пользователе сервером (например, доступ к личной странице социальной сети посредством ввода логина и пароля), либо которая содержит информацию о частной жизни лица, сведения, составляющие охраняемую законом тайну или иную информацию, распространение и (или) предоставление которой ограничено, в частности персональные данные, включая сведения, составляющие личную и семейную тайну, тайну телефонных переговоров, почтовых и иных сообщений, проводится:

с согласия обладателя информации и в его присутствии;

по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя;

по постановлению следователя, органа дознания без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения о проведенном осмотре в случаях, не терпящих отлагательства (далее — в соответствии с ч. 2 ст. 204-1 УПК Республики Беларусь).

Например, во время дежурства в составе следственно-оперативной группы при задержании у подозреваемого изъят мобильный телефон, в котором содержится интересующая орган уголовного преследования компьютерная информация. В данном случае осмотр указанного устройства проводится в следующем порядке:

с согласия обладателя информации и в его присутствии (следственное действие не может быть проведено по данному основанию в случае, если последний добровольно сообщил логин, пароль и согласен на проведение осмотра, однако не может или не желает присутствовать);

при наличии у органа уголовного преследования логина и пароля, в случаях, не терпящих отлагательства (в нерабочее время, включая выходные и праздничные дни и др.), выносится постановление о проведении осмотра компьютерной информации, после чего проводится осмотр мобильного устройства и компьютерной информации, и в течение 24 часов сообщается об этом прокурору;

по постановлению следователя о проведении осмотра компьютерной информации, санкционированного прокурором или его заместителем.

При осмотре компьютерной информации по поручению следователя (в порядке ч. 7 ст. 36 и ч. 4 и ст. 184 УПК Республики Беларусь) сотрудниками органов дознания, криминалистических отделов Следственного комитета Республики Беларусь с использованием специальных аппаратных комплексов перед направлением поручения следователем-инициатором:

а) должна быть получена санкция прокурора на осмотр компьютерной информации;

б) либо устройство должно быть изъято в ходе следственного действия, санкционированного прокурором (ч. 5 ст. 204-1 УПК Республики Беларусь), о чем следует указать отдельно в поручении;

в) в случаях, не терпящих отлагательства, должно быть вынесено постановление об осмотре компьютерной информации и по окончании осмотра в течение 24 часов необходимо сообщить прокурору о проведенном осмотре, иначе следственное действие будет признано незаконным, а полученные доказательства — недопустимыми.

В ситуации с направлением поручения для осмотра компьютерной информации на основании постановления о проведении осмотра компьютерной информации без санкции прокурора (в случаях, не терпящих отлагательства) существует определенная проблема, связанная со своевременным направлением сообщения прокурору о проведенном осмотре и его результатах. Следователи криминалистических отделов (сотрудники органа дознания) не уполномочены направлять сообщения о проведенном осмотре прокурору, так как они не являются инициаторами осмотра, у них в производстве не находится уголовное дело, они лишь исполняют поручение другого следователя. В этой связи считаем, что следователю криминалистического отдела (сотруднику органа дознания) следует незамедлительно после окончания осмотра уведомить инициатора посредством системы межведомственного документооборота, факсимильной или мобильной связи о его окончании и результатах, после чего сообщить прокурору о проведенном осмотре должен следователь, в производстве которого находится уголовное дело.

В соответствии с ч. 5 ст. 204-1 УПК Республики Беларусь, осмотр компьютерной информации, хранящейся в компьютерной системе, сети или на машинных носителях, изъятых при производстве процессуальных действий, санкционированных прокурором, проводится без санкции прокурора. Данное правило распространяется на все процессуальные действия, проводимые с санкции прокурора (требования о представлении информации, осмотр, обыск, выемка и т. д.).

Например, в ходе обыска, проведенного по постановлению следователя с санкции прокурора, изъят ноутбук злоумышленника. Дальнейший осмотр устройства и компьютерной информации может быть проведен без участия и согласия обладателя информации, без санкции прокурора, в том числе в отношении информации, распространение и (или) предоставление которой ограничено.

Следует отметить, что в правоприменительной практике до конца не разрешены вопросы относительно содержания компьютерной информации до начала производства с ней процессуальных действий, поскольку установить, относится ли та или иная компьютерная информация к общедоступной либо к информации, распространение и (или) предоставление которой ограничено, невозможно. Это можно определить лишь по факту производства следственного действия. В этой связи при расследовании уголовных дел или производстве по материалам проверки особое значение приобретает законность доступа к подлежащей осмотру компьютерной информации.

По нашему мнению, осмотр компьютерной информации должен быть проведен в соответствии с ч. 2 ст. 204-1 УПК Республики Беларусь в отношении: личных и служебных компьютерных устройств, носителей информации (персональные компьютеры, ноутбуки, мобильные телефоны, планшеты, смарт-часы, USB-накопители, карты памяти, накопители на жестких магнитных дисках, оптические диски и др.); персональных учетных записей в мессенджерах (Viber, Telegram, WhatsApp и др.), социальных сетях (Instagram, Facebook, Twitter, «ВКонтакте» и др.), интернет-ресурсах (kufar.by, evropochta.by и др.), то есть тех, которые требуют аутентификации пользователя и во многих случаях будут содержать информацию, распространение и (или) предоставление которой ограничено.

Осмотр общедоступной компьютерной информации, а именно: компьютерных устройств, носителей информации, нереализованных торговыми сетями; видеозаписей с камер видеонаблюдения, установленных в местах общего доступа (в том числе установленных в вестибюлях организаций, где осуществляется вход или выход сотрудников), а также содержащихся в республиканской системе мониторинга общественной безопасности; общедоступных интернет-ресурсов — новостных (belta.by, onliner.by, Telegram-каналы и др.), развлекательных (youtube.com, coub.com и др.), личных страниц пользователей в социальных сетях, которые

доступны для обозрения другим лицам, должен быть проведен без вынесения постановления о проведении осмотра компьютерной информации, санкции прокурора, а также согласия и присутствия обладателя информации.

Актуальным остается вопрос исследования и последующего осмотра компьютерной информации, полученной в ходе проведения компьютерно-технической экспертизы и экспертизы радиоэлектронных устройств. Стоит отметить, что постановления о назначении указанных экспертиз не требуют получения санкции прокурора, однако исследуемая компьютерная информация может относиться к информации, распространение и (или) предоставление которой ограничено, о чем станет известно лишь по факту осмотра. Данные обстоятельства необходимо учитывать после получения заключения эксперта и в случае направления на экспертизу компьютерных устройств, изъятых в ходе процессуальных действий, не санкционированных прокурором, осмотр извлеченной в ходе экспертиз компьютерной информации следует проводить в соответствии с требованиями ч. 2 ст. 204-1 УПК Республики Беларусь.

Таким образом, изменения уголовного законодательства закрепили наиболее приемлемое для правоприменительной практики определение компьютерной информации, под которой понимается информация, хранящаяся в компьютерной системе, сети или на машинных носителях, обрабатываемая компьютерной системой либо передаваемая в пространстве с помощью любых программно-технических средств. Это обеспечило единство терминологии, используемой в УК Республики Беларусь и иных нормативных правовых актах, устранило противоречия по отнесению той или иной информации к компьютерной, а также исключило сложности применения положений УК Республики Беларусь при даче юридической оценки деяниям.

В связи с тем, что компьютерная информация — это специфический объект осмотра, имеющий электронный (виртуальный) вид, доступ к которой защищается обладателем информации, а также может содержать информацию, распространение и (или) предоставление которой ограничено, изменения уголовно-процессуального законодательства выделили ее осмотр в самостоятельное следственное действие, которое возможно проводить в том числе до возбуждения уголовного дела. Законодатель уполномочил прокурора санкционировать данный вид осмотра и предусмотрел для правоохранительных органов несколько альтернативных вариантов получения доступа к компьютерной информации для ее дальнейшего осмотра: с согласия обладателя информации и в его присутствии; по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя; в случаях, не терпящих отлагательства, по постановлению следователя, органа дознания без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения о проведенном осмотре, чем обеспечил баланс законных прав и интересов граждан, как пострадавших от преступления, так и лиц, их совершивших.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

1. Криминалистика. Учебник для вузов / Т. В. Аверьянова [и др.] ; под ред. Р. С. Белкина. — М. : НОРМА (Издательская группа НОРМА-ИНФРА М), 2000. — 990 с.
2. Батурин, Ю. М. Проблемы компьютерного права / Ю. М. Батурин. — М. : Юрид. лит., 1991. — 272 с.
3. Вехов, В. Б. Компьютерные преступления: способы совершения и раскрытия / В. Б. Вехов. — М. : Право и Закон, 1996. — 182 с.
4. Гаврилин, Ю. В. Расследование неправомерного доступа к компьютерной информации : учеб. пособие / Ю. В. Гаврилин ; под. ред. Н. Г. Шурухнова. — М. : ЮИ МВД России, 2001. — 88 с.
5. Копылов, В. А. Информационное право : учебник / В. А. Копылов. — 2-е изд., перераб. и доп. — М. : Юрист, 2002. — 512 с.

6. Крылов, В. В. Современная криминалистика. Правовая информатика и кибернетика / В. В. Крылов. — М. : ЛексЭст. — 2007. — 288 с.
7. Кушниренко, С. П. Уголовно-процессуальные способы изъятия компьютерной информации по делам об экономических преступлениях : учеб. пособие / С. П. Кушниренко, Е. И. Панфилова. — 2-е изд., испр. и доп. — СПб., 2001. — 88 с.
8. Лыткин, Н. Н. Использование компьютерно-технических следов в расследовании преступлений против собственности : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / Н. Н. Лыткин ; Моск. ун-т МВД России. — М, 2007. — 24 с.
9. Мещеряков, В. А. Преступления в сфере компьютерной информации. Основы теории и практики расследования / В. А. Мещеряков. — Воронеж : Изд-во Воронеж. ун-та, 2002. — 154 с.
10. Милашев, В. А. Проблемы тактики поиска, фиксации и изъятия следов при неправомерном доступе к компьютерной информации в сетях ЭВМ : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / В. А. Милашев. — М., 2004. — 196 л.
11. Россинская, Е. Р. Судебная компьютерно-техническая экспертиза / Е. Р. Россинская, А. И. Усов. — М. : Право и Закон, 2001. — 416 с.
12. Швед, Н. А. Несанкционированный доступ к компьютерной информации: анализ состава преступления [Электронный ресурс] / Н. А. Швед // КонсультантПлюс. Комментарии Законодательства: Белорусский Выпуск / ООО «Юрспектр». — Минск, 2021.
13. Белорусская юридическая энциклопедия : в 4 т. / редкол.: С. А. Балащенко [и др.]. — Минск : ГИУСТ БГУ, 2009. — Т. 2. К-О. — 584 с.
14. Уголовный кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 16 июля 1999 г., № 295-3 : принят Палатой представителей 2 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 24 июня 1999 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 26.05.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2021.
15. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 16 июля 1999 г., № 295-3 : принят Палатой представителей 24 июня 1999 г. : одобр. Советом Респ. 30 июня 1999 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 6 янв. 2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2021.

Поступила в редакцию 03.11.2021 г.

Контакты: skca140@gmail.com (Пянтковский Герберт Робертович),
pavel-sedyh@mail.ru (Седых Павел Валерьевич)

Ryantkovsky H. R., Sedykh P. V.

CRIMINAL PROCEDURE FOR GAINING ACCESS TO COMPUTER INFORMATION

Considered the genesis of the concept of «computer information» in regulatory legal acts and legal literature. The main advantages of changes in criminal and criminal procedure legislation related to computer information are noted. The article analyzes the criminal procedure for accessing computer information, ensuring its legality. Given practical examples of the actions of an investigator in various investigative situations when seizing computer devices for the purpose of observing computer information. The author considers the peculiarities of ordering the observe of computer information to the bodies of inquiry and forensic departments of the Investigative Committee of the Republic of Belarus, the study of computer devices in the framework of forensic examinations. Recommendations are given on gaining access to computer information protected by its owner, and to computer information, the distribution and (or) provision of which is limited for the purpose of its further examination.

Keywords: *computer information, the procedure for gaining access to computer information, observe.*